

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 2005120155

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

未成年人犯罪非刑罚化之我见

Minor non-criminal penalty of My Opinion

王 韶 虹

指导教师姓名: 周东平 教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2008 年 11 月

论文答辩时间: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2008 年 11 月

未
成
年
人
犯
罪
非
刑
罚
化
之
我
见

王
韶
虹

指
导
教
师
:
周
东
平
教
授

厦
门
大
学

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

- () 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。
- () 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

本文通过对我国未成年人犯罪现状的分析,认为我国由于受刑法泛化、刑法万能和重刑主义的法律文化传统的影响,刑事立法和刑事司法并没有对非刑罚化运动给予足够关注,围绕“刑罚化”设置的处罚体系仍没有充分体现对未成年人犯罪的保护性要求,并从未成年人自身特性、刑法谦抑性、刑法经济思想,刑罚观念的转变和对刑罚功能局限性的认识等方面,探讨了未成年人犯罪非刑罚化的理论依据。继而借鉴国外对于未成年犯罪尽量避免刑罚化的先进理念,以及转向处分、非管制性的社区方案等非监禁处置制度的有效做法,努力探索完善未成年人犯罪非刑罚化的途径。该途径包括:改革我国现行的训诫、责令具结悔过、赔礼道歉、赔偿损失、行政处罚、行政处分、工读教育、收容教养、劳动教养等制度,取消效果不佳的训诫、责令具结悔过和赔礼道歉等措施,对责令父母或监护人严加管教通过担保释放予以监督,吸收各地在实践中探索的社区矫正、免刑、消除刑事污点等制度,建立针对未成年人犯的“保安体系”:包括限制令、社区服务令、社区矫正、感化教育、扩大不起诉、司法转处、缓刑等的适用范围等,择善从长、变通改进,突出对未成年人的保护,建立一套适应我国国情的未成年人司法保护制度。

对未成年人犯罪的治理,是整个社会系统工程,是社会改革的一部分,强调未成年人犯罪的非刑罚化,把传统监禁刑的适用减少到最低限度,通过弱化行刑机构的封闭性,拓展未成年罪犯、行刑机关与社会的互动联系,使刑事责任方法合理化、人道化与轻刑化,塑造未成年罪犯符合正常生活的信念和人格,促进其与社会发展保持同步,促进顺利再社会化,最终实现对未成年人犯罪这一社会顽疾实现综合治理。

关 键 词: 未成年人; 犯罪; 非刑罚化

ABSTRACT

Based on our current situation of juvenile delinquency, aware of China's criminal law because of generalized, universal and heavy criminal law and the legal and cultural traditions, criminal legislation and criminal justice and not the non-penalty movement to give sufficient attention Around the "penalty" to set the punishment system is still not fully reflected on the protection of juvenile delinquency requirement, which has its own characteristics of adults, Criminal Law, Criminal Law of economic thought, penalties and change the concept of functional limitations on the penalty Understanding, and explore a minor non-criminal penalties on the basis of the theory. Then learn from foreign countries for minor crimes to avoid penalty of-the-art concept, as well as action to diversion, non-regulatory programs such as community-based non-custodial disposal system is effective, to improve efforts to explore juvenile delinquency and non-penalty. The means include: the reform of China's reprimand, order a statement of repentance, apology, compensation for loss of administrative penalties, administrative sanctions, work-study education, receiving education, such as re-education through labor system, The effect of the abolition of the poor reprimand, order a statement of repentance and apology, and other measures ordered against their parents or guardians through the strict discipline to guarantee the release of supervision, to absorb all over the practice of Community-based Corrections, pardon, such as the elimination of the criminal taint System for the establishment of a minor to commit a "security system": a restraining order, community service orders, community corrections, probation education, the expansion of non-prosecution, the Justice Department transferred, suspended, and so on and so on the scope of application, what is good from a long, flexible improvement, highlighting the protection of minors, to adapt to the establishment of a national conditions of China's system of judicial protection of minors.

On the treatment of juvenile delinquency, is the engineering community as a whole, is social reform, stressed that a minor non-criminal penalty, a sentence of imprisonment for traditional application to a minimum through the execution weaken institutions closed, to expand Minor offenders, authorities and the execution of social

interaction, so that the rationalization of the methods of criminal responsibility, humanitarian and light imprisonment, to shape a minor criminal convictions in line with normal life and personality to promote their social development and keep pace, to facilitate a smooth re-socialization , And ultimately to the minors of this crime to achieve comprehensive management of social ills.

Key Words: Minors; Crime; Of the non-penalty

目 录

前 言	1
第一章 我国未成年人犯罪的现状	2
第二章 未成年人犯罪非刑罚化的理论依据	5
第一节 未成年犯罪人的自身特性	6
一、未成年犯罪人具有自身独特的性质	6
二、未成年人犯罪具有显著区别于成年人犯罪的特点	6
第二节 刑法的本质精神并不要求必须刑罚化	9
一、刑法自身有很多不能解决的问题	9
二、刑法具有自由保障、秩序维持、行为规制的功能	9
三、现代刑法所追求的最重要的价值目标之一即刑法经济	9
第三节 刑罚功能的局限性	10
一、犯罪教唆	11
二、挫折感加强——“标签理论”	12
三、社会化进程中断——“控制论”	13
四、不符合人道精神	13
第四节 非刑罚处置措施的优点及功能	14
一、非刑罚处置措施的优点	14
二、非刑罚处置措施的功能	15
第三章 未成年人犯罪非刑罚化的途径	17
第一节 我国未成年人犯罪非刑罚化的现状和不足	17
第二节 当前国际上各国未成年人犯罪的非刑罚化趋势	19
一、联合国未成年人犯罪的非刑罚化趋势	19
二、世界各主要国家未成年人犯罪的非刑罚化趋势	19
第三节 建立和完善我国未成年人犯罪非刑罚化体系	20
一、改进我国未成年人犯罪非刑罚化处置措施的现有种类	20

二、借鉴国外经验，建立专门针对未成年人犯的保安处分体系	21
三、在刑罚执行中及时加以非刑罚化的处理	27
四、未成年人犯罪非刑罚化的社会支持问题	27
结 语	29
参考文献	30

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 China's Juvenile Delinquency of the status quo	2
Chapter 2 Non-criminal penalties on the basis of the theory	5
Subchapter 1 Minor offender's own characteristics	6
Section 1 Minor offenders with its own unique character	6
Section 2 Juvenile Delinquency significantly different from the characteristics of adult crime	6
Subchapter 2 The essence of the spirit of the Criminal Code does not require the penalty must be of	9
Section 1 There are a lot of criminal law itself can not solve the problem	9
Section 2 Criminal law has to protect freedom, to maintain order, the behavior of the system function	9
Section 3 The pursuit of modern criminal law the most important value that is one of the goals of economic criminal law	9
Subchapter 3 Penalty functionality limitations	10
Section 1 Abetting crime	11
Section 2 Strengthen the sense of frustration - "label Theory"	12
Section 3 The process of social disruption - "Control"	13
Section 4 Do not meet the principle of humane treatment	13
Subchapter 4 Non-penalty measures for the disposal of the advantages and features	14
Section 1 Non-penalty measures for the disposal of the merits of	14
Section 2 Non-penalty measures for the disposal of functional	15
Chapter 3 Minor non-criminal penalty of the way	17
Subchapter 1 China's non-punishment of juvenile crime and lack of status quo	17
Subchapter 2 At present, countries in the international juvenile delinquency penalties for non-trend	19
Section 1 United Nations juvenile delinquency penalties for non-trend	19

Section 2	All major countries of Juvenile Delinquency non-penalty trend	19
Subchapter 3	The establishment and improvement of China's juvenile delinquency system of penalties for non -	20
Section 1	To improve our juvenile delinquency penalties for non-disposal of the existing types of measures	20
Section 2	Learn from the experience of foreign countries, specifically the establishment of a minor to commit actions of the sichernde massnahmen system	21
Section 3	Implementation of the penalty in a timely manner to deal with the non-penalty	27
Section 4	Minor non-criminal penalty of social support	27
Conclusion		29
Bibliography		30

前 言

未成年人违法犯罪现已成为一个日益突出的全球性社会问题，有人将未成年人犯罪与环境污染、吸毒贩毒并列为“三大公害”。未成年人犯罪所导致的直接危害虽然一般不如成年犯罪者，但未成年人犯罪所造成的社会压力却是异常巨大的。从宏观上看，未成年人作为社会中被监督学习和行为被监管的弱势群体，其犯罪直接关系到对正在成长的新一代的生命、健康及其他合法权益的保护状况，直接涉及到社会的稳定和国家的未来；就微观而言，对未成年人犯罪处置不当很容易导致其继续犯罪并成为惯犯、累犯的后备队伍。因此，未成年人犯罪一直为各国政府和国际社会所高度关注。

未成年人犯罪作为一种特殊的犯罪类型，具有显著不同于成年人犯罪的特点。对未成年人犯罪的刑事处罚必须充分考虑到这一事实特征。否则，不仅设定处罚措施的科学性将严重受损，而且实践中还会造成高负面效应。而现行刑法典的罪刑设计是以成年人犯罪为基调和标准的，未能充分考虑到未成年人犯罪的特殊性，因而在处罚制度的设计上存在着严重的制度性缺陷。为此，面对未成年人犯罪的严峻性，正视这种局限性的客观存在，理性把握未成年人犯罪的规律和特点并据此形成科学的处罚理念，探讨未成年犯罪人成功矫治的有效途径成为我们刻不容缓的使命。这不仅对司法实践中正确处理未成年人犯罪案件具有现实意义，而且也有助于立法完善时制定出体现对未成年犯罪人特殊司法保护要求的刑事规范。因此，笔者拟从未成年人犯罪现状、未成年人犯罪非刑罚化的理论依据和未成年人犯罪非刑罚化的途经等三方面来讨论未成年人犯罪非刑罚化的必要性、可能性和有效性，以期推动司法实践的发展，促进未成年罪犯更好地回归社会。

第一章 我国未成年人犯罪的现状

所谓未成年人犯罪，是指已满十四周岁不满十八周岁，具有刑事责任能力的自然人实施的严重危害社会的，应受刑罚处罚的行为。据中国少年儿童研究所的一项调查统计，我国 25 岁以下的人犯罪占犯罪总数的 80% 以上，其中未成年人犯罪数量呈逐年持续上升态势，其上升幅度远远超过青少年犯罪及全国犯罪总体。^①

最近，笔者对某市某看守所 2005 年、2006 年、2007 年关押未成年人的情况进行了一次专项调查，^②通过实证的分析，得出了目前未成年人犯罪现状的一些基本数据和结论，由此也可从一个侧面折射我国未成年人犯罪的现状。具体分析如下：

一是未成年人犯罪呈现日益严重化趋势。2005 年，某市某看守所共关押 3538 人，其中未成年人 379 人，所占比例为 10.71%；2006 年，某市某看守所共关押 3643 人，其中未成年人 400 人，所占比例为 10.98%；2007 年，某市某看守所共关押 3904 人，其中未成年人 431 人，所占比例为 11.04%。不难看出三年来某市看守所收押的未成年人呈“两多现象”：一是收押的未成年人绝对数量逐年增多，二是未成年人所占收押总人数的比例逐年增多。如果不受《刑法》有关刑事责任年龄规定的限制，看守所在押未成年人的数量和比率将远远高于现有的水平。因此，目前某市的未成年人犯罪形势十分严峻。

二是从涉嫌犯罪主体上看，涉嫌犯罪年龄呈低龄化趋势。2005 年，某市某看守所关押的 17 岁以下的未成年人有 193 人，占未成年人关押总数的 50.9%，2006 年，17 岁以下的有 234 人，占未成年人关押总数的 58.5%；2007 年，17 岁以下的有 238 人，占未成年人关押总数的 55.2%。2005 年、2006 年，某市某看守所收押的未成年人各有 3 人刚满 14 岁，到了 2007 年，增加到了 6 人。由于社会生产力的发展和生活水平的提高，未成年人的发育成熟年龄越来越小，导致未

① 净化未成年人成长环境的现状分析与对策[EB/OL].

<http://society.people.com.cn/GB/8217/137516/137529/8265010.html>, 2008-10-31.

② 以下引用该看守所内部资料，均不再一一注明

成年人涉嫌犯罪年龄也随之降低。

三是从涉嫌犯罪类型上看：

侵财性犯罪在未成年人涉嫌犯罪中所占比重最高，且涉嫌犯罪数量呈上升趋势。某市某看守所 2005 年收押的未成年人中，涉嫌侵财性犯罪占 75.69%（其中盗窃占 29.29%，抢劫占 37.58%，抢夺占 6.11%，敲诈勒索占 2.18%，诈骗占 0.53%）；2006 年收押的未成年人中，涉嫌侵财性犯罪占 81%（其中盗窃占 26.25%，抢劫占 42.75%，抢夺占 8.5%，敲诈勒索占 2.25%，诈骗占 1.25%）；2007 年收押的未成年人中，涉嫌侵财性犯罪占 85.63%（其中盗窃占 31.32%，抢劫占 34.48%，抢夺占 9.7%，敲诈勒索占 1.62%，诈骗占 8.51%）。可见，未成年人涉嫌侵财性犯罪由 2005 年占有所有犯罪的 75.69%，到 2006 年的 81% 和 2007 年的 85.63%，是呈上升趋势的，且手段恶性不断增大（“两抢”、诈骗的绝对数量和相对数量均有明显增加）。与成年人侵财性犯罪相比较，未成年人的侵财性犯罪有一显著特点：犯罪并非出于谋生的考虑，而是贪图享乐，即属于享乐型、高消费型的犯罪。改革开放以来，随着我国工业化、现代化进程的推进，城市有了很大的发展，大批高级豪华的宾馆、酒楼、洗浴中心、娱乐场所纷纷涌现，商店里丰富的商品无一不刺激着人们的消费欲望。未成年人的经济状况通常不佳，为了满足其消费欲望，往往采取盗窃、抢夺、抢劫、敲诈勒索、诈骗等手段，达到获取财物的目的，并随即挥霍一空。

涉嫌犯罪类型相对集中但又呈多样性发展，性犯罪日益成为不可忽视的犯罪类型。未成年人涉嫌的犯罪主要集中在抢劫、盗窃等侵财型犯罪。如前所述，近三年来，未成年人涉嫌侵财性犯罪一直占全部总数的 80% 左右。其余涉嫌犯罪类型分别是故意杀人、伤害、绑架、非法拘禁、聚众斗殴、赌博、寻衅滋事、强奸等，甚至以往通常认为是成年人才会涉嫌的强迫卖淫、协助组织卖淫、拐卖妇女儿童、妨害公务、伪造变造居民身份证、破坏电力设施、破坏计算机系统、走私贩卖运输制造毒品、组织领导参加黑社会性质组织等犯罪类型，在未成年人中也有出现。由于未成年人的生理正处在成熟发育时期，对性充满了朦胧和好奇，一些未成年人精神空虚，追求刺激，加之受淫秽书刊和音像制品的影响，诱发他们性犯罪。数据显示：近三年来，某市某看守所收押的未成年人涉嫌性犯罪的达 20 人（其中传播淫秽物品罪的有 4 人，强奸罪 7 人，奸淫幼女罪 1 人，强迫卖

淫罪 3 人，容留卖淫 3 人，猥亵儿童罪 2 人)。

四是涉嫌犯罪手段日趋成年化、智能化具体表现在策划性、预谋性纠合性案件增多。未成年人模仿能力较强，充满了好奇心，极易受外界因素的影响和被他人利用，且社会经验不足，辨别是非能力较弱，容易为一包烟、一顿饭就纠合成一个犯罪团伙，充分体现了他们年少冲动的特性；但在整个作案过程中他们往往预谋策划、选好目标、事先踩点、周密准备，甚至还利用现代化通讯工具伺机作案，作案手段更加隐藏、狡滑，犯罪行为具有成年人的特点；作案后及时销毁现场，反侦查、逃避打击的能力明显增强，智能化犯罪日益明显。

五是犯罪形式团伙化，有向组织犯罪集团发展的趋势。未成年人一旦进入社会，常爱与年龄相当、趣味相投的伙伴在一起，形成一群体。未成年人违法犯罪便多以团伙方式出现，尤其是其中的预谋性犯罪，少则三、五人，多则十几人。随着未成年人生理、心理的发展，其独立性日益增强，逐渐淡化对家庭的依赖，但由于其年龄、经验和个体能力上的弱势，又未能完全摆脱依附性，转而在年龄相仿的伙伴中寻求保护者和支持者。因为个人单独行动，总有一种恐惧感和孤独感，特别是实施犯罪行为时，恐惧感就更为强烈，如果团伙共同行动、互相依存，互相壮胆，就产生了一种力量 and 安全感，体现为在外统一居住，集体活动，逐渐团伙化、集团化。

第二章 未成年人犯罪非刑罚化的理论依据

在现代刑法思想和刑事政策影响下,轻刑化已成世界趋势,长期或者终身的监禁刑以及死刑受到限制或者逐渐被废止,这一趋势尤其突出地体现在各国未成年司法制度中。对未成年人违法犯罪案件的处理实行非刑罚化,已经成为许多发达国家的法律共识。一种全新的未成年司法理念正在向我们昭示,在现代社会,处理未成年人犯罪案件的根本目标不是惩罚犯罪,而是预防犯罪、减少犯罪。非刑罚化对传统的报应性刑罚提出了根本的挑战,改变了人们长期以来固守的有罪必罚的报应观念,即“把对已发生的犯罪的惩罚置于次要地位,而把对失足者的矫治以及对将来犯罪的预防置于首要位置”,^①推动了社会对于犯罪和罪犯的态度改变,同时也节约了国家刑罚资源的投入,使现代社会对付犯罪的反应方式在趋向多样化的同时,更趋向人道、文明、经济的选择。非刑罚化是指对一些社会危害性不大,不需要判处刑罚的犯罪,用刑罚以外的方法进行处理,从而使制裁手段多样化、缓和化,它在一定程度上分离了犯罪和刑罚的必然联系,开辟了刑事责任方法多元化的途径。非刑罚化要求在对案件作出处理时淡化刑事惩罚色彩,强化教育矫治含量,实现教育为主、惩罚为辅原则。对未成年人犯罪的非刑罚化,是指少年法庭对未成年人犯罪案件裁量刑罚时,不仅考虑犯罪性质、情节以及后果,而且考虑未成年人的生活背景事实和矫治条件等因素,在此基础上作出以矫治为目的的处理。^②非刑罚化倡导以非刑罚处置措施、免刑代替刑罚处置措施,并积极尝试各种非刑罚处置措施,探索矫治的新途径。非刑罚处置措施和刑罚有着很大区别,它不剥夺犯罪人的生命和自由,但是它也是国家根据刑法的规定,对实施了犯罪行为的人的一种否定性评价。它本身不具有刑罚的性质,但又可以起到弥补刑罚功能局限的作用。

具体而言,笔者拟从以下四个方面论证未成年人犯罪可以优先考虑适用非刑罚处置措施。

① 从宽严相济刑事政策透视未成年人犯罪的非刑罚化[EB/OL].
<http://lnqn.com/Html/falu/082348111.html>,2007-08-16.

② 和谐社会视角下未成年人犯罪的司法对策[EB/OL].
<http://www.chinalawedu.com/news/20800/212/2007/6/li53203133015670024216-0.htm>, 2007-06-05.

第一节 未成年犯罪人的自身特性

一、未成年罪犯具有自身独特的性质

一是过渡性或称漂移性，未成年人的偏差或犯罪行为处于一种变动的、不确定的状态，未成年人“即使在某个时期曾有过犯罪，但持续犯罪的事例极为少见”，^①“对于较经常犯罪的少年而言，是漂流过程中偶然的事情。”^②西方犯罪学中有一种解释这种现象的理论叫做自动愈合论，认为少年犯罪是人在未成年时期的一种正常现象，在一般情况下，随着年龄的增长，绝大多数人都会自动放弃犯罪行为，达到社会化的成功，即“自动愈合”。二是未成年犯罪人具有很强的可塑性。未成年人实施危害社会的行为在很大程度上是不良环境因素影响和行为人幼稚无知综合作用的结果，他们大多涉世不深，生理心理刚刚开始发生显著变化，正处于人生观和世界观形成的时期，易受周围环境和他人言行的影响，具有可塑性。三是未成年人的失范行为往往具有连锁性和多重性，离家出走后的下一步很可能就实施犯罪和违法行为作为谋生的手段，且很容易伴随许多其他偏差行为的发生。四是未成年人犯罪复归社会的需要性。随着未成年人犯罪理论的深入研究和司法实践的不断探索，人们逐渐认识到，未成年人因生理成长、心理发育、性格、情感等方面的特殊性而导致的行为偏差，与成年人在经过深思熟虑后形成的明确的犯罪意图的支配下所实施的犯罪，有着本质的区别，减少和控制未成年人犯罪的首要问题不在于对其进行刑罚处罚，而是在于预防和矫正犯罪。如果对他们采用刑罚，不仅使未成年犯罪人丧失各种正常的教育，还会被过早地被贴上“犯罪人”的标签，造成“一专进去，多能出来”的交叉感染的副作用，使其心理进一步扭曲，人格进一步异常，对社会和他们未来的生活产生不利影响。可见，对其采用刑罚，消极作用可能多于积极作用。

二、未成年人犯罪具有显著区别于成年人犯罪的特点

这是与作为犯罪主体的未成年人在这一特定年龄阶段下所固有的生理和心

^① 周东平，犯罪学新论（二版）[M].厦门：厦门大学出版社，2006.193-194.

^② 同上

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库